

UNIVERSIDAD SAN PEDRO
VICERRECTORADO DE INVESTIGACION
Dirección General de Investigación



FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA

**LA DETERMINACIÓN DE LA FILIACIÓN EN LA
OVODONACIÓN EN EL SISTEMA JURÍDICO
PERUANO**

Carlos Beltran Bowldsmann
Dora Arevalo Osorio
Briseyda Guzmán Morales

CHIMBOTE – PERÚ

2016

ÍNDICE

Tema	Página N°
Título del trabajo	i
Palabras Clave: en español e inglés	ii
Resumen	iii
Abstract	iv
I. Introducción	1
II. Metodología	7
III. Resultados	8
IV. Análisis y discusión	15
V. Conclusiones	17
VI. Referencias bibliográficas	18

**LA DETERMINACIÓN DE LA FILIACIÓN EN LA OVODONACIÓN EN EL
SISTEMA JURÍDICO PERUANO**

PALABRAS CLAVE

Tema	Maternidad, filiación y ovodonación.
Especialidad	Derecho Civil.

KEYWORDS

Topic	Egg donation
Specialty	Civil Law

Línea de Investigación:

56 Ciencias Jurídicas y Derecho.

5605 Legislación y Leyes Nacionales.

5605.02 Derecho Civil

RESUMEN

Las técnicas de reproducción asistida son aquellos métodos técnicos que se utilizan para suplir en la persona o en la pareja la infertilidad que pueden padecer y así posibilitar que éstas lleguen a tener descendencia. La ovodonación es una variante de las técnicas de fertilización in Vitro (FIV) en el cual el gameto femenino procede de la donación.

El propósito de este trabajo es que se dé la importancia debida a la maternidad legal, en el contexto de las nuevas tecnologías, centrándose en la importancia de la determinación de la filiación en el procedimiento de la ovodonación que se practica en clínicas rigiéndose mediante autorregulación como es el contrato privado.

ABSTRACT

The techniques of assisted reproduction are those technical methods that are used to supply the person or couple with the infertility they may suffer and thus enable them to become descendants. Ovodonation is a variant of in vitro fertilization (IVF) techniques in which the female gamete comes from the donation.

The purpose of this work is to give due importance to legal maternity, in the context of new technologies, focusing on the importance of the determination of filiation in the process of ovodonation that is practiced in clinics being governed by self-regulation as is the private contract.

I. INTRODUCCIÓN

Antecedentes y fundamentación científica

En primer lugar, corresponde determinar qué se entiende por ovodonación. Esta consiste en la cesión de óvulos de una tercera persona a fin de que sean fecundados con espermatozoides del marido o conviviente y, posteriormente, transferidos al útero de la pareja. La ovodonación es una variante de las técnicas de fertilización in Vitro (FIV) en el que el gameto femenino procede de donación. La primera gestación obtenida finalizó en aborto y data de 1983 (Trousion 1983). La primera en llegar a término al año siguiente fue lograda por el mismo grupo de investigadores (Lutjen 1984). Tras establecerse protocolos adecuados de preparación endometrial se ha mostrado enormemente eficaz en series con más de 500 casos, con índices de gestación que alcanzan del 29,3% al 86,1% (Yaron 1998, Rehohi 1996, 1997, Paulson 1997, 1990). El hecho de lograr estos índices en mujeres menopáusicas disparó su empleo y se llegó a la idea de que la edad reproductiva sólo dependería del declive de la calidad ovocitaria independientemente de la edad del útero (Ahuja 1996). Hoy sabemos que ambos son importantes. (Cecilia Hananel Cassaro J. M.)

Las técnicas de reproducción humana asistida conocidas por algunos como TERAS y por otros, simplemente como TRA a decir de Varsi Rospigliosi (1995) “son aquellos métodos técnicos que se utilizan para suplir en la persona o en la pareja la infertilidad que pudieran padecer y así posibilitar que lleguen a tener descendencia. Las técnicas de Reproducción Humana Asistida (R.H.A.), son procedimientos por virtud de los cuales nacen seres humanos día a día alrededor del mundo. La gran idea detrás de ellas, es ayudar a aquellos que tienen dificultades para procrear, para que con la intervención de un experto en la materia, logren superar los escollos que no permitieron que la reproducción se diera de manera natural. (Cecilia Hananel Cassaro J. M.)

Como precisa (el diccionario farmacéutico 2008), la reproducción asistida o reproducción artificial consiste en un método o artificio distinto del de los usados por la naturaleza para lograr introducir el espermatozoides en el interior de los genitales de la

mujer, así también refiere al tratamientos de fertilidad en los que los óvulos, espermatozoides y embriones son tratados en el laboratorio de reproducción. La Reproducción Asistida es un término relativamente nuevo en medicina y que comprende procedimientos que tienen el objetivo de ayudar o asistir a las parejas que tienen dificultad o imposibilidad de lograr embarazos de manera natural. Por definición, la reproducción asistida es la técnica de tratamiento de la esterilidad o infertilidad que conlleva una manipulación de los gametos (Pacheco José 2007).(Cecilia Hananel Cassaro J. M.)

Justificación de la investigación

La Justificación de la investigación es social, ya que se pretende dar un aporte a la sociedad respecto a la incertidumbre legal que ha creado la donación de gametos femeninos practicados en clínicas privadas de fertilización que se autorregulan por el contenido de contratos privados celebrados entre las partes interesadas por falta de una regulación adecuada de estos procedimientos vanguardistas.

El proyecto de investigación se centrará en la importancia de la determinación de la filiación en el procedimiento de la ovodonación debido a la insuficiencia normativa actual que conlleva a la incoherencia normativa de su determinación mediante las decisiones judiciales, transgrediendo de esta manera la dignidad humana de quien volitivamente desea ejercer su derecho de procreación, libertad, igualdad, su libre desarrollo y bienestar como persona.

Actualmente hay muchos conflictos y divergencias legislativas y jurisprudenciales en torno a este tema parten de la imposibilidad de la consideración de la legalidad o no de las técnicas.

En el Perú, no hay aún una ley de reproducción asistida mucho menos que contemple la ovodonación. Sin embargo, existen numerosos centros privados que ofrecen tratamientos de reproducción asistida de alta y baja complejidad y se rigen básicamente mediante autorregulación, difiriendo en los tipos de tratamiento, los costos y el enfoque de prácticas problemáticas.

El acceso a los tratamientos contra la infertilidad ha sido considerado dentro de los derechos reproductivos y, lógicamente, del derecho a la salud, a beneficiarse de los adelantos de la tecnología y al proyecto de vida.

El artículo 7 de la Ley General de Salud contiene una cuestionada norma relativa a la reproducción asistida que dispone: “Toda persona tiene derecho a recurrir al tratamiento de su infertilidad, así como a procrear mediante el uso de técnicas de reproducción asistida, siempre que la condición de madre genética y madre gestante recaiga sobre la misma persona. Para la aplicación de técnicas de reproducción asistida se requiere el consentimiento previo y por escrito de los padres biológicos. Está prohibida la fecundación de óvulos humanos con fines distintos a la procreación, así como la clonación de seres humanos”.

En general, podríamos decir que la redacción de la norma es deficiente, lo cual ha generado un encendido debate sobre todo en torno al tema de la ovodonación. Podría decirse que se establece claramente que el recurrir a técnicas de reproducción asistida es un derecho y se prohíbe la fecundación de óvulos humanos con fines diferentes a la procreación y la clonación de seres humanos. Se permite tanto la fecundación homóloga como la heteróloga, pero el artículo pone como condición que coincidan “la madre genética y la madre gestante”. Es esta la frase de la discordia. Sobre ello podríamos señalar:

1. La norma no contiene una prohibición respecto de la ovodonación.
2. Admitir la fecundación heteróloga con material genético masculino, pero impedirla con material genético femenino originaría una discriminación por razón de género, sobre todo teniendo en cuenta que en los casos de deficiencia ovárica el índice de éxitos de fertilizaciones con óvulos propios ronda el 20% mientras que con óvulos de donante este alcanza hasta 70%; con lo cual, prohibir la ovodonación equivale a negar la posibilidad de acceder a la maternidad cuando la dificultad resida en la mujer.

La jurisprudencia ha esgrimido dos posturas abiertamente opuestas: a) La de la Casación de la Sala Civil Permanente de la Corte Suprema. b) La del Expediente

183515-2006-00113, Juzgado Décimo Quinto de Familia de Lima. La Sala Civil de la Corte decide sobre un caso de ovodonación en el cual la pareja se había separado antes del nacimiento, y la nueva esposa del progenitor varón alega que el espermatozoides de su ahora marido fue utilizado sin su consentimiento, promueve una impugnación de la maternidad en representación del hijo de ambos, y alegando que la maternidad de la mujer es falsa por no ser ella la madre genética, situación que violaría el derecho a la identidad del medio hermano de la niña (hijo del matrimonio), promueve la impugnación de la maternidad. La Corte, en un muy polémico y poco claro fallo, ordena un examen de ADN y, al dar negativo, considera que la mujer que buscó la gestación, dio a luz y crió a la niña, al no poder probar un vínculo genético con ella, incurrió en una “maternidad ilegal”, ya que el artículo 7 de la LGS prohibiría a su entender la ovodonación, razón por la cual se le quita todo vínculo legal con su hija, la que es entregada a su padre biológico (con quien no convivía) y su esposa (quien es la promotora de la impugnación de la maternidad). La decisión se basa en la prueba de ADN, sin considerar que es un medio probatorio más; tampoco los cambios en la construcción de la filiación causados por las técnicas de reproducción asistida y los desarrollos de la doctrina y el Derecho Comparado, ni mucho menos los derechos de la menor involucrada. La otra sentencia bajo comentario entiende que, cuando la maternidad genética y la gestante no coinciden, esto es “una situación de hecho que no está prohibida legalmente, pero tampoco está expresamente permitida y a tenor del artículo 2 inciso 24 de la Constitución Nacional que regula el principio de reserva en virtud del cual ‘Nadie está obligado a lo que la ley no manda ni privado de lo que ella no prohíbe’ y por ende se considera lícita la conducta” (fecundación con ovodonación) (fundamento décimo tercero).

Realidad Problemática

De acuerdo al planteamiento del problema. Podemos determinar la necesidad de regulación de la ovodonación en la legislación peruana, la cual se ve afectada por falta de esta misma de manera específica, pues en el Artículo 7 De La Ley General De Salud 26842 Dispone: **“Toda persona tiene derecho a recurrir al tratamiento de su infertilidad, así como a procrear mediante el uso de técnicas de**

reproducción asistida, siempre que la condición de madre genética y madre gestante recaiga sobre la misma persona. Para la aplicación de técnicas de reproducción asistida se requiere el consentimiento previo y por escrito de los padres biológicos. Está prohibida la fecundación de óvulos humanos con fines distintos a la procreación, así como la clonación de seres humanos”, por tanto debido a la deficiente redacción de la norma, falta de claridad en cuanto a la prohibición acerca de la ovodonación y desconocimiento es que existen empirismos normativos y discrepancias teóricas, creemos que vale la pena reflexionar en este contexto sobre la necesidad de replantear la articulación legal sobre la ovodonación en nuestro país pues debido a este vacío legal es que encuadran los empirismos normativos y las discrepancias teóricas.

Problema

¿Existe necesidad de regular la ovodonación y determinar la filiación en el sistema jurídico peruano?

Marco referencial

TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN ASISTIDA: Son los métodos técnicos que sirven para suplir la infertilidad de las personas.(TABOADA CORDOVA)

Son los métodos destinados a suplir la infertilidad en los seres humanos, logrando satisfacer el derecho a la procreación, entendiendo como aquella facultad individual que tiene la persona para procrear con quien quiera, cuando quiera y como quiera.” (GRACIELA, 2001)

OVODONACIÓN: Cesión de óvulos de una tercera persona a fin de que sean fecundados con espermatozoides del marido o conviviente y, posteriormente, transferidos al útero de la pareja La ovodonación es una variante de las técnicas de fertilización in Vitro (FIV) en el que el gameto femenino procede de donación(Cecilia Hananel Cassaro J. M.)

FILIACIÓN: Acción y efecto de filiar, de tomar los datos personales de un individuo. Esas mismas señas personales. Subordinación o dependencia que personas o cosas guardan con relación a otras superiores o principales.(Torres, 2010)

MATERNIDAD: Estado o calidad de madre.(Varios, Diccionario Enciclopédico Lexus, 1997)

PROCEDIMIENTO: Método de ejecutar algunas cosas. (Varios, Diccionario Enciclopédico Lexus , 1997)

INSUFICIENCIA: Falta de suficiencia, escasez. (Varios, Diccionario Enciclopédico Lexus , 1997)

INCOHERENCIA: Falta de coherencia.(Varios, Diccionario Enciclopédico Lexus, 1997)

TRANSGREDIR: Quebrantar, violar un precepto o ley.(Varios, Diccionario Enciclopédico Lexus, 1997)

Hipótesis

La ovodonación se viene practicando por diversas clínicas de fertilización, dicho procedimiento no está regulado por las leyes nacionales generando controversia sobre la determinación de la maternidad y filiación , puesto que ¿ Quién sería la madre? Quien quien aporta el óvulo (material genético) quien lleva adelante la gestación e impulsado todo el proceso , es decir, la mujer que desea , proyecta y busca materializar la maternidad.

Objetivos

1.- Objetivo General:

- ✓ Determinar la maternidad legal en la ovodonación.

2.- Objetivos Específicos:

- ✓ Identificar la ovodonación en la práctica médica en el Perú.
- ✓ Analizar la legislación comparada con relación a la peruana.

II. METODOLOGÍA DE TRABAJO

La metodología del trabajo es el método descriptivo - teórico normativo, el instrumento utilizado es el análisis documental, respecto a las fuente de información han sido libros, revistas jurídicas, artículos electrónicos, casación de la Corte Suprema de la República de Perú, el procedimiento y análisis de la información la hemos ejecutado mediante sistema operativo Windows.

III. RESULTADOS

En Europa, el ordenamiento jurídico español la determinación de la maternidad en el método de ovodonación está determinada por el parto y la filiación es biológica; en este caso, **además que es uno de los sistemas jurídicos que regula la fertilización heteróloga** y tiene una legislación especial respecto a la reproducción asistida. En Francia al igual que España, la situación es muy similar pero la diferencia se encuentra en que la regulación de los métodos de reproducción asistida, y específicamente la ovodonación, está regulada por la legislación privada; en otras palabras, por la normativa civil.

En Sudamérica, el ordenamiento jurídico de Argentina, la determinación de la maternidad al igual que el sistema jurídico español y francés está dada por el parto; es decir, la mujer que alumbró el producto de la gestación es la madre, la filiación adoptada es la natural o biológica, se diferencia del ordenamiento jurídico español y francés en el aspecto que no regula la fertilización heteróloga u ovodonación; en este punto coincide con nuestro ordenamiento jurídico ya que en el artículo 7 de la Ley General de Salud no permite la fertilización heteróloga. En el caso de Chile, se ha establecido la filiación biológica en los casos de reproducción asistida, la maternidad está determinada por el parto, al igual que los ordenamientos jurídicos analizados, y existe un proyecto de ley que espera regular las técnicas de reproducción asistida abriéndole paso a la donación de gametos femeninos.

Cuadro 1: “Establecimiento de la Filiación”

PAÍS	NORMA	OBSERVACIONES
España	<p>Artículo 108 del Código Civil prescribe: “La filiación puede tener lugar por naturaleza y por adopción. La filiación por naturaleza puede ser matrimonial y no matrimonial. Es matrimonial cuando el padre y la madre están casados entre sí.</p> <p>La filiación matrimonial y la no matrimonial, así como la adoptiva, surten los mismos efectos ...”</p>	<p>No hay un tipo de filiación especial respecto a los nacidos por medio de los métodos de reproducción asistida, el legislador español ha optado por la filiación biológica.</p>
Argentina	<p>Artículo 558 del Código Civil: La filiación puede tener lugar por naturaleza, mediante técnicas de reproducción asistida, o por adopción.</p> <p>La filiación por adopción plena, por naturaleza o por técnicas de reproducción humana asistida, matrimonial y extramatrimonial, surten los mismos efectos, (...)”</p>	<p>El tipo de filiación adoptado es la natural o biológica y legal.</p>
Perú	<p>Código Civil, artículo 361: “El hijo nacido durante el matrimonio o dentro de los trescientos días siguientes a su disolución tiene por padre al marido”, artículo 362: “El hijo se presume matrimonial aunque la madre declare que no es de su marido o sea condenada como adúltera”, artículo 377: “Por la adopción el adoptado adquiere la calidad de hijo del adoptante y deja de pertenecer a su familia consanguínea”, artículo 386: “Son hijos extramatrimoniales los concebidos</p>	<p>Existe solamente filiación biológica y legal.</p>

	y nacidos fuera del matrimonio”.	
Francia	<p>Artículo 310 del Código Civil: “Todos los hijos cuya filiación esté legalmente establecida tienen los mismos derechos y los mismos deberes en sus relaciones con su padre y madre. Formarán parte de la familia de cada uno de ellos”.</p> <p>Artículo 311-19 del Código Civil que prescribe: “En caso de reproducción asistida con un tercero donante, no podrá establecerse ningún vínculo de filiación entre el donante y el hijo nacido de la procreación. No podrá ejercitarse ninguna acción de responsabilidad en contra del donante”.</p>	Regula la filiación natura o biológica, legal y respecto a los casos de reproducción asistida la filiación es biológica.
Chile	<p>Artículo 179 del Código Civil que prescribe: “La filiación por naturaleza puede ser matrimonial o no matrimonial.</p> <p>La adopción, los derechos entre adoptante y adoptado y la filiación que pueda establecerse entre ellos...”.</p> <p>Artículo 182 del Código civil: “El padre y la madre del hijo concebido mediante la aplicación de técnicas de reproducción humana asistida son el hombre y la mujer que se sometieron a ellas. No podrá impugnarse la filiación determinada de acuerdo a la regla precedente, ni reclamarse una distinta”.</p>	Existe filiación biológica y legal, además de los casos de aplicación de técnicas de reproducción asistida es biológica.

Cuadro 2: “Normas de Reproducción Asistida en la Legislación Comparada”

PAÍS	NORMA	OBSERVACIONES
Perú	Artículo 7 de la Ley General de Salud 26842.	No hay una ley que la regule íntegramente, no se permite la fertilización heteróloga.
Argentina	Ley de Reproducción Médicamente Asistida 26.862 de Acceso integral a los procedimientos y técnicas médico-asistenciales de reproducción médicamente asistida.	No regula la fertilización heteróloga.
España	Ley 14/2006 sobre Técnicas de Reproducción Humana Asistida.	Regula la ovodonación.
Chile	Proyecto de ley sobre Ley de Reproducción Humana Asistida, artículo 6 respecto a la utilización de gametos donados: “Los gametos femeninos y masculinos, deberán provenir de los miembros de la pareja. Sólo en el caso de ausencia de gametos o que éstos no sean útiles al fin reproductivo, se podrá recurrir a gametos de donantes. (...) La utilización de gametos donados	Este proyecto de ley abre puertas a la regulación respecto a la ovodonación.

	deberá ser consentida de manera específica por las personas que se someten al procedimiento, éste consentimiento deberá cumplir con los criterios y requisitos que se exigen al consentimiento informado indicado en el artículo anterior. (...)”	
Francia	Código Civil.	<p>La regulación de la reproducción asistida está dada por la normativa civil.</p> <p>No prohíbe la fertilización heteróloga.</p> <p>Ley Nº 2004/800 relativa a la Bioética y sobre los Métodos de Reproducción Humana Asistida.</p>

Cuadro 3: “Determinación de la Maternidad en los Sistemas Jurídicos Internacionales”

PAÍS	NORMA	OBSERVACIÓN
España	Artículo 139 del Código Civil prescribe: “La mujer podrá ejercitar la acción de impugnación de su maternidad justificando la suposición del parto o no ser cierta la identidad del hijo”.	La legislación española ha optado la determinación de la maternidad por el parto.

Argentina	<p>Artículo 242 del Código Civil prescribe: “la maternidad quedará establecida, aún sin reconocimiento expreso, por la prueba del nacimiento y la identidad del nacido...”.</p> <p>Artículo 565 del Código Civil: “En la filiación por naturaleza, la maternidad se establece con la prueba del nacimiento y la identidad del nacido.</p> <p>La inscripción debe realizarse a petición de quien presenta un certificado del médico, obstétrica o agente de salud si corresponde, que atendió el parto de la mujer a quien se atribuye la maternidad del nacido. Esta inscripción debe ser notificada a la madre, excepto que sea ella quien la solicita o que quien denuncia el nacimiento sea su cónyuge. (...)”</p>	La determinación de la maternidad adoptada es la natural o biológica.
Perú	Artículo 409 del Código Civil: “La maternidad extramatrimonial también puede ser declarada judicialmente cuando se pruebe el hecho del parto y la identidad del hijo”	La maternidad está determinada por el parto (filiación natural)
Francia	Artículo 311-14 del Código Civil:	La maternidad está

	<p>“La filiación se rige por la ley personal de la madre en el momento del nacimiento del hijo; si la madre no fuera conocida, por la ley personal del hijo”.</p> <p>Artículo 311-25 del Código Civil: “La filiación respecto de la madre será establecida mediante la designación de la misma en la partida de nacimiento del niño”.</p>	determinado por el parto, y también por la designación de ésta en la partida de nacimiento del niño.
Chile	<p>Artículo 183 del Código Civil, prescribe: “La maternidad queda determinada legalmente por el parto, cuando el nacimiento y las identidades del hijo y de la mujer que lo ha dado a luz constan en las partidas del Registro Civil. En los demás casos la maternidad se determina por reconocimiento o sentencia firme en juicio de filiación...”</p>	Determinada de forma natural (parto)

IV. ANÁLISIS Y DISCUSIÓN

Las técnicas de reproducción asistida son aquellos métodos técnicos que se utilizan para suplir en la persona o en la pareja la infertilidad que pueden padecer y así posibilitar que éstas lleguen a tener descendencia. La ovodonación es una variante de las técnicas de fertilización in Vitro (FIV) en el que el gameto femenino procede de la donación, asimismo, es una técnica de reproducción asistida de alta complejidad, la misma que es un tema muy polémico a nivel nacional e internacional, ya que la fertilización heteróloga debido a la insuficiencia normativa actual en nuestro sistema jurídico conlleva a la incoherencia normativa de su determinación mediante las decisiones judiciales, transgrediendo de esta manera la dignidad humana de quien volitivamente desea ejercer su derecho de procreación, libertad, igualdad, su libre desarrollo y bienestar como persona, puesto que solo existe un único artículo que regula la reproducción asistida, nos referimos al art. 7 de la Ley General de Salud, de la cual se interpreta que no permite la fertilización heteróloga o donación de óvulos (material genético femenino) ya que está condicionada que la misma persona debe ser “la madre genética y la madre gestante”; por ende, existe un vacío legal ante esta realidad tan polémica, que genera la necesidad de regular la ovodonación y determinar la filiación en nuestro sistema jurídico.

A nivel de Sudamérica, en Argentina ya existe una legislación especial que regula íntegramente las técnicas de reproducción humana asistida, la determinación de la maternidad y filiación, pero no permite la fertilización heteróloga al igual que en nuestro país; en Chile, la situación es distinta ya que hay un proyecto de ley respecto a la reproducción asistida que abre las puertas a una posible regulación y permisibilidad de la donación de gametos femeninos, cabe decir, que la determinación la maternidad y la filiación en los casos de reproducción asistida es natural o biológica.

En Europa, existen dos países que en sus ordenamientos jurídicos permiten la ovodonación, estos países son: España y Francia, el primero la regula mediante una legislación especial, es decir, tiene una ley especial que regula la reproducción asistida de forma íntegra, mientras que el segundo país, la regula mediante la legislación privada, en otras palabras, en su cuerpo normativo civil.

En el viejo continente, los países que se ha mencionado están a un paso más adelante que los países sudamericanos respecto a la regulación íntegra de la reproducción asistida, de esta manera permiten la fertilización heteróloga que se encuentra prohibida o no permitida en muchos países a nivel mundial; asimismo, han determinado la maternidad y filiación respecto a este método de fertilización heteróloga con material genético femenino; por ende, no discriminan el derecho de procreación de la mujer que desea, proyecta y busca materializar la maternidad.

Respecto a esta variante del método de reproducción asistida FIV, Francia establece parámetros respecto quien puede acceder a la ovodonación, como es en el caso de las mujeres solteras y matrimonios homosexuales. Por otro lado, España no tiene ninguna restricción en el acceso de estos tratamientos, y actualmente algunas clínicas brindan una técnica no regulada en otros ordenamientos jurídicos, en la cual es posible que una pareja o matrimonio homosexual conformada por dos mujeres accedan a la técnica ROPA o recepción de ovocitos de pareja, que posibilita la participación del tratamiento y del embarazo de ambas, donde una aporta los ovocitos que son inseminados con semen de donante anónimo, y la otra recibe los embriones y los gesta; es decir, hay una madre genética y otra gestante tras haber dado antes ambas su consentimiento. La ley española contempla la doble maternidad en el Registro Civil, siempre que sea un matrimonio homosexual, por lo que los niños nacidos mediante la técnica ROPA son hijos de dos madres a efectos legales.

Si bien es cierto existen muchas clínicas en nuestro país que prestan el servicio del método de ovodonación como una técnica de alta complejidad, y nuestro ordenamiento jurídico no la prohíbe expresamente pero se puede interpretar que el art. 7 de la Ley General de Salud no la permite por la condición que la madre genética y la madre gestante debe recaer en la misma persona, en cambio sí permite la fertilización o fecundación heteróloga masculina, por lo que incurre en un artículo discriminatorio.

V. CONCLUSIONES

- 1) La maternidad legal se le debería de reconocer a quien buscó la gestación , dio a luz y crió al niño (a) sin dejar abierta la posibilidad de que quien dono el óvulo impugne.
- 2) La oferta de “óvulos” donados es un hecho cotidiano y publicitado, la ovodonación se práctica en el Perú en numerosos centros privados que ofrecen tratamientos de reproducción asistida de alta y baja complejidad y se rigen mediante autorregulación.
- 3) Al analizar la legislación comparada se pudo ver que en Sudamérica, en Argentina ya existe una legislación especial que regula integralmente las técnicas de reproducción asistida, mientras que en Chile , hay un proyecto de ley respecto a la reproducción asistida .

En Europa, hay dos países que en sus ordenamientos jurídicos, permiten la ovodonación, estos países son: España y Francia.

Mientras que en el Perú no existe una legislación , hay un vacío legal y por ello es importante contar con una ley de reproducción asistida debido a que la falta de un ordenamiento jurídico ocasiona desprotección en la persona humana, familia y en la sociedad.

VI. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- Cecilia Hananel Cassaro, J. M. (s.f.). *La Necesidad de la Regulación de la Ovodonación en la Legislación Peruana*. Recuperado el 16 de Noviembre de 2015, de Repositorio de la Universidad Señor de Sipán:
<http://repositorio.uss.edu.pe/bitstream/USS/6/1/LA%20NECESIDAD%20DE%20REGULACION%20DE%20LA%20OVODONACION%20EN%20LA%20LEGISLACION%20PERUANA.pdf>
- GRACIELA, M. (2001). Derecho a la procreación. En E. V. Rospigliosi, *Derecho Genético* (pág. Pág.252). Lima: Editorial Jurídica Grijley.
- TABOADA CORDOVA, L. (s.f.). *Negocio Jurídico, Contrato y Responsabilidad Civil*. Lima Perú. Pág.271: Editorial Jurídica Grijley.
- Torres, G. C. (2010). *Diccionario Jurídico Elemental*. Argentina: Heliasta S.R.L.
- Varios. (1997). *Diccionario Enciclopédico Lexus*. Barcelona: Trébol,S.L.